

Úrad pre verejné obstarávanie (ďalej len „úrad“) ako ústredný orgán štátnej správy pre verejné obstarávanie podľa § 140 a orgán príslušný podľa § 167 ods. 2 písm. b) a § 169 ods. 1 písm. d) zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov vo veci námietok uchádzača **xx** (ďalej len „navrhovateľ“) smerujúcich proti vylúčeniu vo verejnom obstarávaní na predmet podlimitnej zákazky s názvom „Telocvičňa v obci Torysa“, vyhlásenej verejným obstarávateľom **Obec Torysa**, Torysa 28, 082 76 Torysa, IČO: 00327883 (ďalej len „kontrolovaný“) vo Vestníku verejného obstarávania č. 209/2020 dňa 07. 10. 2020 pod značkou 34173 - WYP, vydáva toto

r o z h o d n u t i e :

Úrad **zastavuje** konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok navrhovateľa podľa § 174 ods. 1 písm. c) zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov.

O d ô v o d n e n i e :

1. Navrhovateľ listom doručeným Úradu pre verejné obstarávanie (ďalej len „úrad“) dňa 26. 04. 2021, podal námietky **v elektronickej podobe podľa osobitného predpisu**¹ smerujúce podľa § 170 ods. 3 písm. d) zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov (ďalej len „zákon o verejnom obstarávaní“) proti vylúčeniu.
2. Podľa § 171 ods. 1 zákona o verejnom obstarávaní sa konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok začína dňom doručenia námietok úradu. Na základe uvedeného úrad konštatuje, že predmetné konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok začalo dňa **26. 04. 2021**.
3. Podľa § 171 ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní účastníkmi konania o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok sú navrhovateľ a kontrolovaný.
4. Podľa § 173 ods. 1 písm. a) zákona o verejnom obstarávaní je kontrolovaný povinný doručiť úradu písomné vyjadrenie k podaným námietkam a kompletnú dokumentáciu podľa § 24 v origináli do siedmich dní odo dňa doručenia námietok, ak ide o konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok. Úrad zároveň upozorňuje, že neprihliada na písomné vyjadrenie k podaným námietkam a dôkazy doručené kontrolovaným po doručení kompletnej dokumentácie.
5. Podľa § 173 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní doručením kompletnej dokumentácie v origináli úradu, ak ide o elektronickú komunikáciu, sa rozumie sprístupnenie elektronickej podoby dokumentácie zriadením prístupu do elektronického prostriedku použitého na elektronickú komunikáciu v lehote podľa odseku 1. Súčasťou elektronickej podoby dokumentácie sú aj auditné záznamy o všetkých úkonoch vykonaných v použitom

¹ Zákon č. 305/2013 Z.z. o elektronickej podobe výkonu pôsobnosti orgánov verejnej moci a o zmene a doplnení niektorých zákonov (zákon o e-Governmente) v znení neskorších predpisov.

Tento dokument má iba informatívny charakter. Nie je použiteľný pre právne účely. Dokument je vytlačený z portálu Úradu pre verejné obstarávanie

elektronickom prostriedku. Kontrolovaný môže nahliadať do kompletnej dokumentácie v origináli doručenej úradu.

6. Dňa 03. 05. 2021 bol úradu zo strany kontrolovaného zriadený prístup k predmetnej zákazke v informačnom systéme eZakazky a zároveň kontrolovaný doručil úradu listinnú dokumentáciu a písomné vyjadrenie k podaným námietkam.
7. Podľa ust. § 173 ods. 7 zákona o verejnom obstarávaní úrad nepostupuje podľa odsekov 4 až 6, ak
 - a) **ide o konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok a dôvod na zastavenie konania podľa § 174 ods. 1 je preukázaný,**
 - b) kontrolovaný nedoručí kompletnú dokumentáciu úradu z dôvodu, že bola predložená orgánu podľa § 24 ods. 5.
8. Úrad v rámci konania o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok skúma, či pre úrad nenastali neodstrániteľné prekážky brániace rozhodovaniu v konaní o preskúmanie úkonov kontrolovaného v súlade s príslušnými ustanoveniami zákona o verejnom obstarávaní.
9. Podľa § 170 ods. 5 zákona o verejnom obstarávaní námietky **doručené úradu a kontrolovanému musia obsahovať**
 - a) identifikačné údaje navrhovateľa,
 - b) identifikačné údaje kontrolovaného,
 - c) označenie verejného obstarávania, proti ktorému námietky smerujú,
 - d) označenie skutočností, proti ktorým námietky podľa odseku 3 smerujú, pričom ak podaniu námietok musí predchádzať doručenie žiadosti o nápravu, námietky nemôžu ísť nad rámec obsahu žiadosti o nápravu,
 - e) opis rozhodujúcich skutočností a označenie dôkazov,
 - f) návrh na rozhodnutie o námietkach podľa § 175 ods. 1 alebo ods. 2,
 - g) **podpis navrhovateľa alebo osoby oprávnenej konať za navrhovateľa.**
10. Podľa ust. § 174 ods. 1 písm. c) zákona o verejnom obstarávaní **úrad zastaví rozhodnutím konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného, ak námietky neobsahujú všetky náležitosti podľa § 170 ods. 5 tohto zákona.**
11. V kontexte vyššie uvedeného úrad uvádza, že ust. § 170 ods. 5 zákona o verejnom obstarávaní obsahuje taxatívny výpočet obligatórnych formálnych a obsahových náležitostí námietok. V zmysle uvedeného **námietky doručené úradu a kontrolovanému musia obsahovať ako jednu z obligatórnych náležitostí podpis navrhovateľa alebo osoby oprávnenej konať za navrhovateľa.**
12. Úrad uvádza, že zákon o verejnom obstarávaní v ustanovení § 170 ods. 5 stanovuje obligatórne náležitosti námietok doručených úradu a kontrolovanému, **pričom v prípade absencie ktorejkoľvek z nich nie je možné pokračovať v konaní o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok.**
13. Preskúmaním splnenia obligatórnych náležitostí podaných námietok, úrad zistil, že navrhovateľ doručil námietky úradu v elektronickej podobe, pričom zákon o verejnom obstarávaní pri tomto spôsobe doručovania námietok odkazuje na osobitný predpis. Osobitným predpisom v zmysle § 170 ods. 4 zákona o verejnom obstarávaní sa rozumie zákon č. 305/2013 Z. z. o elektronickej podobe výkonu pôsobnosti orgánov verejnej moci a o zmene a doplnení niektorých zákonov (zákon o e-Governmente) v znení neskorších predpisov (ďalej len „zákon o e-Governmente“). Úrad uvádza, že navrhovateľ doručil námietky kontrolovanému prostredníctvom systému eZakazky.

14. Podľa § 25 ods. 1 Zákona o e-Governmente ak osobitný predpis na účely konania o právach, právom chránených záujmoch a povinnostiach osôb ukladá osobe povinnosť podať alebo doručiť orgánu verejnej moci návrh na začatie konania, žalobu, žiadosť, sťažnosť, vyjadrenie, stanovisko, ohlásenie alebo iný dokument alebo ak ju na ich podanie oprávňuje, **považuje sa táto povinnosť za riadne splnenú alebo toto oprávnenie za riadne využité podaním elektronického podania alebo doručením elektronického podania, ktoré je autorizované za podmienok podľa § 23 ods. 1.** Ustanovením prvej vety nie sú dotknuté oprávnenia orgánu verejnej moci podľa osobitných predpisov požadovať odstránenie väd, doplnenie elektronického podania, odmietnuť prijatie elektronického podania alebo možnosť, či povinnosť orgánu verejnej moci nekonať alebo konanie zastaviť, ak je elektronické podanie neúplné. **Elektronické podanie je podané jeho odoslaním do elektronickej schránky orgánu verejnej moci;** na účely preukázania momentu odoslania sa použijú údaje z potvrdenia podľa § 5 ods. 8.
15. Podľa § 23 ods. 1 Zákona o e-Governmente, orgán verejnej moci vykoná pri výkone verejnej moci autorizáciu elektronického podania alebo elektronického úradného dokumentu kvalifikovaným elektronickým podpisom² vyhotoveným s použitím mandátneho certifikátu³ alebo kvalifikovanou elektronickou pečaťou⁴, ku ktorým pripojí kvalifikovanú elektronickú časovú pečiatku⁵, a to spôsobom podľa odseku 3. **Osoba, ktorá nie je orgánom verejnej moci,** vykoná autorizáciu elektronického podania,
- a) ak sa podľa zákona podáva v elektronickej podobe **a zákon neustanovuje iný spôsob autorizácie** alebo ak je podľa osobitného predpisu náležitosťou podania vlastnoručný podpis
 - 1. kvalifikovaným elektronickým podpisom alebo kvalifikovanou elektronickou pečaťou,
 - 2. použitím na to určenej funkcie informačného systému prístupového miesta a po úspešnej autentifikácii osoby ktorá autorizáciu vykonáva, zodpovedajúcej najmenej úrovni zabezpečenia „pokročilá“ podľa osobitného predpisu⁶, ak sa zabezpečí uvedenie tejto osoby ako odosielateľa elektronickej správy, nemennosť obsahu autorizovaného dokumentu do momentu uloženia v elektronickej schránke adresáta, spojenie autorizovaného dokumentu s identifikátorom osoby odosielateľa a zachovanie väzby medzi nimi, ak to osobitný predpis nezakazuje,
 - 3. uznaným spôsobom autorizácie, ak to osobitný predpis nezakazuje,
 - b) kvalifikovaným elektronickým podpisom, ktorého kvalifikovaný certifikát obsahuje minimálny súbor osobných identifikačných údajov reprezentujúcich jedinečným spôsobom fyzickú osobu podľa osobitného predpisu, a ktorý zahrnul do autorizácie aj kvalifikovanú elektronickú časovú pečiatku, ktorá určuje dátum a čas, po ktorom nastala autorizácia, ak je podľa osobitného predpisu náležitosťou podania vlastnoručný podpis, ktorý musí byť úradne osvedčený.
16. Zákon o verejnom obstarávaní v ustanovení § 170 ods. 5 **neustanovuje** ako povinnú náležitosť námietok vlastnoručný podpis z čoho vyplýva, **že nie je možné aplikovať § 23 ods. 1 písm. b) Zákona o e-Governmente.** Vzhľadom na skutočnosť, že zákon o verejnom obstarávaní **neustanovuje iný spôsob autorizácie** na autorizáciu elektronického podania námietok

² Čl. 3 ods. 12 nariadenia Európskeho parlamentu a Rady (EÚ) č. 910/2014 o elektronickej identifikácii a dôveryhodných službách pre elektronické transakcie na vnútornom trhu a o zrušení smernice 1999/93/ES (Ú. v. EÚ L 257, 28. 8. 2014).

³ § 8 zákona č. 272/2016 Z. z.

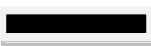
⁴ Čl. 3 ods. 27 nariadenia (EÚ) č. 910/2014.

⁵ Čl. 3 ods. 34 nariadenia (EÚ) č. 910/2014.

⁶ Čl. 8 ods. 2 nariadenia (EÚ) č. 910/2014.

osobou, ktorá nie je orgánom verejnej moci (uvedené sa vzťahuje na navrhovateľa) **sa použije § 23 ods. 1 písm. a) Zákona o e- Governmente.**

17. V prípade ak teda navrhovateľ podáva námietky podľa § 170 ods. 8 zákona o verejnom obstarávaní v elektronickej podobe (podľa Zákona o e- Governmente), musí ísť o elektronické podanie, ktoré je podané jeho odoslaním do elektronickej schránky orgánu verejnej moci v zmysle § 25 ods. 1 Zákona o e-Governmente **a musí byť autorizované kvalifikovaným elektronickým podpisom, použitím na to určenej funkcie informačného systému prístupového miesta (prostredníctvom portálu UPVS) v zmysle § 23 ods. 1 písm. a) bod 1 a bod 2 Zákona o e-Governmente.**
18. Úrad uvádza, že preskúmaním údajov o navrhovateľovi v Zozname hospodárskych subjektov vedenom v informačných systémoch Úradu pre verejné obstarávanie (ďalej len „zoznam hospodárskych subjektov“) a lustráciou v Obchodnom registri Slovenskej republiky má úrad za to, že za **navrhovateľa koná vždy predseda predstavenstva samostatne.** Podpisovanie za spoločnosť sa vykoná tak, že k vytlačenému alebo napísanému názvu spoločnosti, menám a funkciám podpisujúci pripojí svoj podpis, pričom ako vyplýva zo zoznamu hospodárskych subjektov, ako aj z výpisu z obchodného registra predsedom predstavenstva navrhovateľa je **pán hh.** Úrad tiež poukazuje na časť námietok v bode 1. „Identifikačné údaje navrhovateľa“, kde je uvedená, ako osoba oprávnená konať za navrhovateľa/funkcia: **hh/predseda predstavenstva.** Úrad uvádza, že preskúmaním dokumentácie predloženej kontrolovaným zistil, že navrhovateľ v ponuke, ktorú predložil k preskúmanému verejnemu obstarávaniu predložil **Splnomocnenie zo dňa 27. 03. 2019,** v ktorom je uvedené, cit.: *Splnomocniteľ: hh,(...) predseda predstavenstva (...) splnomocňujem Splnomocnenca: mm (...), na prípravu ponúk v mene spoločnosti xx. do verejných súťaží. (...)*“ a tiež Splnomocnenie zo dňa 07. 09. 2017, v ktorom je uvedené, cit.: *„Splnomocniteľ: hh,(...) predseda predstavenstva (...) splnomocňujem Splnomocnenca: kk (...), na prípravu ponúk v mene spoločnosti xx. do verejných súťaží. (...)*“. Úrad preskúmaním ponuky navrhovateľa **neidentifikoval žiadne ďalšie plnomocnenstvo, ktoré by preukazovalo oprávnenie na konanie v mene spoločnosti xx osobitne na podanie a podpísanie námietok navrhovateľa.**
19. Úrad uvádza, že preskúmaním námietok navrhovateľa zistil, že boli podpísané kvalifikovaným elektronickým podpisom **pánom zz, bez toho aby súčasťou námietok alebo ponuky predloženej navrhovateľom vo verejnom obstarávaní bol doklad preukazujúci oprávnenie konať a podpisovať námietky pánom zz za navrhovateľa.** Pán zz rovnako podpísal aj námietky, ktoré boli doručené kontrolovanému. Na skutočnosť, že Pán zz podpísal podané námietky poukázal aj kontrolovaný vo svojom vyjadrení, pričom kontrolovaný nemal za preukázané oprávnenie pána zz na zastupovanie navrhovateľa v preskúmanom verejnom obstarávaní. Pre ilustráciu úrad uvádza aj grafické zobrazenie kvalifikovaného elektronického podpisu pána zz, ktorým podpísal námietky doručené úradu:

info KEP			
Názov súboru:	FORMULÁR PRE PODANIE NÁMIETOK PODĽA ZÁKONA 3432015 Z.Z.xzep		
Podpísal:			
Dátum podpisu:	26.4.2021		
Čas podpisu:	16:49:35		

20. Úrad v tejto súvislosti považuje potrebné uviesť, že úrad **nemá možnosť v konaní o námietkach vyzvať navrhovateľa na doplnenie chýbajúcich náležitostí, resp. na odstránenie nedostatkov námietok.** Zákon o verejnom obstarávaní totiž neupravuje žiadny inštitút, uplatnením ktorého by úrad mohol navrhovateľa vyzvať na odstránenie nedostatku námietok.

Tento dokument má iba informatívny charakter. Nie je použiteľný pre právne účely. Dokument je vytlačený z portálu Úradu pre verejné obstarávanie

21. Úrad tiež v tejto súvislosti poukazuje na to, že podľa § 185 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní sa na konanie podľa § 169 ods. 1 až 4, § 177 až 179a vzťahuje všeobecný predpis o správnom konaní, ak tento zákon neustanovuje inak, pričom sa nepoužijú § 14, § 18, § 19, § 23, § 28 až 30, § 32 ods. 1, § 36, § 49, § 50, § 60 a § 71 až 80 všeobecného predpisu o správnom konaní.
22. Úrad má za to, že ustanovenie § 19 ods. 3 správneho poriadku, z ktorého vyplýva povinnosť správneho orgánu vyzvať účastníka konania na odstránenie nedostatkov podania, je v zmysle § 185 ods. 2 zákona o verejnom obstarávaní v konaní o námietkach **výslovne vylúčené**. Z uvedených dôvodov, ak úrad v konaní o námietkach identifikuje, že námietky neobsahujú všetky povinné náležitosti, **nevyzýva navrhovateľa na doplnenie, ale konanie o námietkach zastaví**. Uvedená právna úprava reflektuje skutočnosť, že zákonodarca mal v úmysle čo najviac zrýchliť rozhodovanie o námietkach v konaní o preskúmanie úkonov kontrolovaného (teda v konaní pred úradom na prvom stupni), a to aj tým, že neupravil povinnosť a ani možnosť úradu vyzývať navrhovateľov na odstránenie nedostatkov námietok. O tomto úmysle zákonodarcu svedčí aj skutočnosť, že ak úrad zmešká lehotu na vydanie rozhodnutia o námietkach, zo zákona nastupuje fikcia zamietnutia námietok.
23. Procesné podmienky pre meritórne rozhodovanie v konaní o námietkach sú splnené len vtedy, ak podanie obsahuje všetky náležitosti uvedené v § 170 ods. 5 zákona o verejnom obstarávaní. V opačnom prípade úrad postupuje podľa **§ 174 ods. 1 písm. c) zákona o verejnom obstarávaní, t. j. úrad zastaví rozhodnutím konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného, ak námietky neobsahujú všetky náležitosti podľa § 170 ods. 5 zákona o verejnom obstarávaní**.
24. Úrad v nadväznosti na vyššie uvedené konštatuje, že v posudzovanom prípade nemá za riadne preukázané, že pán zz bol splnomocnený na podanie a podpísanie námietok v mene navrhovateľa úradu a kontrolovanému. Úrad má za to, že **námietky navrhovateľa doručené úradu a kontrolovanému dňa 26. 04. 2021 podpísané osobou zz tak nemožno považovať za námietky podpísané navrhovateľom ani osobou oprávnenou konať za navrhovateľa**. Na základe uvedeného úrad konštatuje, že námietky navrhovateľa doručené úradu a kontrolovanému neobsahujú zákonom požadovanú náležitosť, konkrétne relevantný podpis navrhovateľa alebo osoby oprávnenej konať za navrhovateľa.
25. Úrad v kontexte vyššie uvedeného poukazuje, že **konanie o námietkach je prísne formalizovaným procesom a absencia zákonom požadovaných náležitostí podaných námietok je dôvodom pre obligatórne zastavenie konania o námietkach**. Úrad konštatuje, že **navrhovateľ pri podaní námietok úradu** neuviedol v podaných námietkach náležitosť v zmysle § 170 ods. 5 písm. g) zákona o verejnom obstarávaní, v dôsledku čoho bol naplnený dôvod na zastavenie konania podľa § 174 ods. 1 písm. c) zákona o verejnom obstarávaní, t. j. **námietky neobsahovali všetky náležitosti podľa § 170 ods. 5 zákona o verejnom obstarávaní**. Zo skutočností zistených úradom vyplýva, že pre konanie o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok neboli splnené všetky zákonné predpoklady, čím pre úrad nastala neodstrániteľná prekážka brániaca meritórnemu rozhodovaniu v konaní o preskúmanie úkonov kontrolovaného na základe námietok v súlade s príslušnými ustanoveniami zákona o verejnom obstarávaní.
26. Na základe uvedeného bolo potrebné rozhodnúť tak, ako je uvedené vo výrokovej časti tohto rozhodnutia.

Kaucia

27. Podľa § 172 ods. 5 zákona o verejnom obstarávaní kaucia vo výške podľa odsekov 2 až 4 je príjmom štátneho rozpočtu dňom nadobudnutia právoplatnosti rozhodnutia úradu, ktorým boli námietky zamietnuté. Kaucia sa vo výške 35% z výšky kaucie podľa odsekov 2 až 4 stáva príjmom štátneho rozpočtu dňom nadobudnutia právoplatnosti rozhodnutia úradu o zastavení konania podľa § 174 ods. 1 písm. d). Úrad vráti navrhovateľovi kauciu alebo jej časť, ktorá sa nestala príjmom štátneho rozpočtu, do 30 dní odo dňa právoplatnosti rozhodnutia.
28. V súlade s predmetným ustanovením a výrokom tohto rozhodnutia úrad vráti navrhovateľovi zloženú kauciu do 30 dní odo dňa nadobudnutia právoplatnosti tohto rozhodnutia.

Poučenie:

Podľa § 177 ods. 1 zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov proti tomuto rozhodnutiu úradu nie je možné podať odvolanie. Podľa § 52 zákona č. 71/1967 Zb. o správnom konaní (správny poriadok) v znení neskorších predpisov v spojení s § 185 ods. 2 zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov je toto rozhodnutie právoplatné dňom doručenia účastníkom konania a vykonateľné uplynutím lehoty na plnenie. Podľa § 174 ods. 2 zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov je toto rozhodnutie úradu je preskúmateľné súdom, pričom žaloba musí byť podaná do 30 dní odo dňa doručenia rozhodnutia úradu.

(elektronický podpis)

riaditeľ odboru dohľadu

Rozhodnutie sa doručí:

1. xx– navrhovateľ
2. Obec Torysa, Torysa 28, 082 76 Torysa, IČO: 00327883 – kontrolovaný